En el pleyto de capellania que v.m. tiene visto, de la vna parte, el Maestro Pedro Nueuo clerigo de Orche, y de la otra Alonso Cortes, clerigo de corona de la dicha villa, por parte del dicho Alonso Cortes, se suplica a v.m. trayga a la memoria lo siguiente.

PRIMERAMENTE, para que mejor se entienda la justicia del dicho Alonso Cortes, se supone el hecho deste pleyto: el qual es, que Iuan Nueuo clerigo presbitero, beneficiado que fue en la Iglesia de Santa Maria de Verlinches, por clausula de su testamento, con que murio y passo desta presente vida, fundò y dotò vna capellania, cō cargo de vna missa en los miercoles de cada semana, y el primero llamado a la dicha capellania, fue Alōso Lopez estudiāte en la vniuersidad de Alcala de Henares, y quiso y ordeno, que Iuana su madre tuuiesse y gozasse, toda la renta de la dicha capellania, hasta q̃ el dicho Alonso Lopez su hijo fuesse de edad y tpō para cantar missa, y q̃ hasta que la huuiesse cantado, quiso que la dicha su madre gozasse del vsufruto de los bienes de la dicha capellania, cō cargo de alimētar al dicho su hijo, y de dezir las missas della, y despues deste llamamiento, especial en otra clausula distinta y apartada, dispuso y ordeno el dicho Iuan Nueuo, que si el dicho Alonso Lopez, no sucediesse en la dicha capellania, o sucediēdo despues de sus dias, suceda en ella el pariēte clerigo mas cercano q̃ huuiere de su linage, y nōbrò por patrones para la dicha capellania, al Cura y Beneficiado que fueren de la dicha yglesia de Verlinches; para que los susodichos prouean el Capellan, conforme a la volunta declarada en el dicho su testamento.

LA pretension del dicho Maestro Nueuo para auer de suceder en la dicha capellania, es dezir, q̃ es clerigo presbitero y pariente del dicho fundador, aunque no en grado tan propin

quo como el dicho Alõſo Cortes,y q̃ la capellania es ſacerdotal: lo qual contradize el dicho Alonſo Cortes,y pretẽde, que en el concurren todas las calidades que ſe requieren conforme a la dicha fundacion.La primera, que el ſuſodicho es clerigo y pariẽte mas propinquo del fundador, y nõbrado por los patrones de la dicha capellania: la qual no es ſacerdotal, por q̃ en el llamamiento general de parientes ſolo llama a clerigo,y q̃ quãdo llamara a ſacerdote,tãbiẽ ſe le auia de dar por eſtar en edad legitima de poderſe ordenar dentro de vn año.

Conforme a eſte caſo la juſticia del dicho Alonſo Cortes ſe fundara en los articulos ſiguientes.

Primeramente,que ſiendo como es el dicho Alonſo Cortes clerigo y pariente mas propinquo del fundador, y nombrado por los patrones,ſe le ha de hazer collacion de la dicha capellania.

EL ſegundo articulo, q̃ la dicha capellania,no es ſacerdotal,y que la clauſula general del llamamiento de clerigo pariẽte mas cercano,no ſe ha de referir a la clauſula eſpecial del primero llamamiento en que quiere que ſea presbitero.

EL tercero articulo,que aunq̃ la dicha capellania fuera ſacerdotal,que no lo es,ſe le ha de dar y conferir al dicho Alonſo Cortes,por ſer hombre de mas de treinta años,y que ſe puede ordenar dentro de vn año,y anſi de derecho ſe reputa por ſacerdote.

EL quarto,que aunque el dicho Alonſo Cortes huuiera enmendado las repreguntas del interogatorio de la parte contraria,y hecho falſedad en los actos del proceſſo,que no hizo ni eſta probado,no perdia el derecho a la dicha capellania, porq̃ auia de ſer conuencido de la dicha falſedad en contradictorio juyzio,y auia de auer ſentencia declaratoria.

Primum Articulum.

Y EN quanto al primero articulo,ſiendo como es el dicho Alonſo Cortes clerigo de Corona,como cõſta de ſu titulo, y llamando el fundador al pariente clerigo, ſe entiende conforme a derecho de clerigo de menores ordenes,quia appellatione clericorum, venit clericus in minoribus conſtitutus,probat,text.in.capit.1.vbi glo.de prebendis

dis.cap.1.vbi etiam.gl.de clericis coniug.lib.6.& tradit Rolã dus a Valle consilio.4.nume.16.volum.1.Didacus Perez,in.l. 1.tit.3.gl.1. in fin.lib.1.ordenamenti Palacius Rub.in. cap. per vestra.§.42.num.8.&probat text.in.l.1.tit.6.part.1.ibi.*E porende todos aquellos que son ordenados de corona, o dende arriba son llamados clerigos co munalmente.* Y ansi siendo como es el dicho Alonso Cortes clerigo de corona, en el se verifican las palabras de la dicha fundaciõ, y ansi se le deue dar la dicha capellania, pues en el cõcurre la dicha calidad de clerigo. Y ansi mismo es el pariente mas propinquo de el dicho fundador como esta probado y consentido por la parte contraria: el qual aunque fuera pariente en grado mas remoto, no deue de ser admitido? quia remotiores in gradu non admittuntur extantibus proximioribus.l. 1.de successorio ædicto.l.si filius qui patri § cum filius.ff. de bonis libertorum.l.3.de acquirenda hæredit.l.si plures.ff.de iure deliberandi. Y quando el dicho llamamiento, no fuera, especifico del pariente mas propinquo, y fuera generico sub termino generali, & in definito intelligeretur ordine sucessibo, vt proximior. Primo loco admittatur, & hoc deficiente ijs qui eum proxime sequitur.text.in.l.peto.§.fratre de legatis.2.& in l.cum ijta.§.cui fidei comissum.ff.eod.vbi Peralta.numer.22.l. hæredes mei.§.fin.ad trebellianum. Y quando el dicho Maestro Nueuo fuera pariente, no siendo como no es en grado tan propinquo (y llamando el testador al pariente mas propinquo,) no le puede ayudar en nada su parentesco: el qual no lo es en grado propinquo ni remoto ni ay testigo que declare grado, & qui se fundat in consanguinitate debet consanguinitatis gradus clara computatione distinguere, text.in ca.licet ex quadam, versiculo.testes autem, vbi Abb.de testibus, & probatio aliter facta est nulla, vt tradit Tiraque.de retractu.gloss.16.§.1. De suerte, que el dicho Maestro Pedro Nueuo, no tiene mas derecho a la dicha capellania, que otro qualquiera clerigo estraño, pues no es pariente, y quando lo fuera, no es en grado tan propinquo como el dicho Alonso Cortes, ni tiene nombramiento de los patrones: especialmente, que esta probado bastantemente que Miguel Sanchez Nueuo, que el susodicho pretende que fue hermano de Iuan Nueuo fundador no fue hermano del dicho fundador, y los testigos dizen que no tuuo tal hermano; y que si le tuuiera, le conoszieran por

 cono-

conocer como conocieron al dicho fundador, y a sus hermanos, y la prouança que presento el dicho Maestro Nueuo, en que funda su parentesco, hecha ad perpetuam, fue sumaria sin citacion de parte, & testes non fuerunt re producti in hoc iuditio, aunque algunos dellos eran viuos, y por esta razon la informacion es nulla y no haze fee. Y estos testigos non deponunt de negatiua, sino de afirmatiua, cum deponant de facto ~~manenti~~ permanenti, vt tradunt dot. in capit. quoniam contra falsam de probationibus, probat text in cap. 2. de testibus, vbi DD. & in. l. si quando, eodem titu. quod in tantum verum est, quod testes recepti in sumario iudicio absque partis citacione etiam si iam sint mortui in plenario iuditio, nullam fidem faciunt, vt tenet singulariter, Inno. in cap. cum in tua. de testibus, vbi Abb. numer. 4 testatur eius opinionem communem esse, & Felin. in capit. presentata, numer. 14. eodem titul. quos sequitur in simili casu de quo agimus Ioan. Gutier. consil. 1. num. 45. De donde se hecha de ver el poco fundamento y justicia que tiene a la dicha capellania el dicho Maestro Nueuo: pues aun le falta la dicha calidad de parentesco, con el fundador: la qual concurre en el dicho Alonso Cortes, y en grado mas propinquo. Por ~~lo~~ qual fue nombrado por los patrones de la dicha capellania, que son el Beneficiado de la dicha yglesia de Verlinches, que es el Canonigo Antonio Tello de Auila; el qual nombrò al dicho Alõso Cortes, en veynte y ocho dias del mes de Octubre del año de nouenta y cinco, que fue dentro de los seys meses en que pudo nõbrar conforme al capit. 1. §. fin. de iure patronatus. lib. 6. Porque la dicha capellania, vacô por muerte del Bachiller Alonso Lopez en vn dia del mes de Innio del dicho año, como consta del testimonio de la muerte, y ansi mismo tiene nombramiento del Licenciado Mexia Cura de la dicha yglesia, el qual fue proueydo por Cura en el dicho beneficio, por vn dia del mes de Diziembre del dicho año, y luego consecutiuamente hizo el dicho nombramiẽto, y el demas tiempo, no le corrio, quia impedito agere non currit tempus. tex. in. l. 1. §. fin. C. de annali exceptione, quod in tantum verum est, quod tempus a iure concessum patronis ad præsentandum cappellanũ non computatur a tempore vacationis sed a tempore notitiæ ipsius vacationis argument. tex. in cap. licet de suplenda negligent.

præ

prælatorum cap.quia.ad diuersitatem,in fine.de concessione præbende;& tenet gloss.in proprijs terminis.in l cum vosde officio ordinarij,& Federicus de Senis consi.129. Bertrandus consi.129.volumin.4 Rochus de Curte de iure patron.verbo honorificum,numero.57. & plures Rotæ decisiones pro hac sententia aducit Espino in Speculo testamentorũ.gloss.4.numer.21 nec obstat huic sententiæ tex.in Clementin. vnica de concessione,præbendæ vbi currit tempus a tempore vacationis,quia ibi habebat notitiam interpretatiuam ipsius vacationis,vt supponit Roma.P.ibi.Pero en nuestro caso,ni el dicho Cura pudo tener noticia de la vacante,ni quando la tuuiera, pudo nombrar,porque no era Cura ,y ansi no le corrio tiempo ninguno de los seys meses, los quales competen a los patrones ecclesiasticos,como lo son el dicho Cura y Beneficiado:especialmente siendo clerigo y beneficiado el dicho Iuan Nueuo fundador de la dicha capellania. ita probat text.in. d. cap.1.§.fin.de iure patronatum.lib.6 vbi coustituitur diferencia,& maximum discrimen in presentatione patronorum laicorum & clericorum nam patronis laicis datur quadrimestre tempus clerico vero patrono datur semestre ijdem tenet gl. in cap cum vos de officio ordinarij,& Lambertinus de iure patronatus,& Rochus de Curte & Gomezius in locis alegatis,per Espinũ vbi supra.num.18.& facit tx.pro hac sententia in.l.11.tit.15 p.1.vbiGreg.Lupus. verb.*Quatro o seys meses*. De todo lo qual constaclaramente,q̃ el dicho Alonso Cortes fue nõbrado por los dichos pattones juridicamente,y dentro del termino del derecho,y que por cõcurrir en el suso dicho las tres calidades de la fundacion de clerigo,pariẽte mas propinquo y nombramiento de patrones se le ha de hazer colacion de la dicha capellania,quod in tantum verum est,quod collatio facta aliter ab Episcopo sine presentatione patronorum esset nulla,ita text.in cap.decernimus.16.quæst.8.cap.cum dilectus de iure patronatus.& tradit Corneus cons.47.num.9. volum. 3.& Guidon.Papa quæ.334.& hanc dicit Magis com.opinio. Roland.a Vall.cons.47.num.22.volum.1.

Secundum Articulum.

Y EN quanto al segundo articulo,digo que la dicha capellania,no es sacerdotal: porque en el llamamiento general,

 ral,

ral de cuya execucion agora se trata, no llama el fundador a clerigo presbitero, ni vsa de la palabra Sacerdote, ni de la palabra, que diga las missas, sino solamente que succeda en la dicha capellania, el pariente mas propinquo que huuiere de su linage, adonde aun no llama clerigo precissamente. Y por esta razon han pretendido los legos parientes mas cercanos del fundador que han de suceder en la dicha haziẽda, como en efeto parece que tenian algũ derecho por la dicha clausula: y si el lego por ser pariente mas cercano le tenia, mucho mejor la tiene el dicho Alonso Cortes, pues de mas de tener la dicha calidad de pariente mas cencano esta ordenado de Corona, y aquellas palabras de la clausula, en q̃ llama clerigo solo, hablan cõ Alõso Lopez, y cõ Iuã Lopez su padre, ibi. *Y en defeto de no tener hijo clerigo el dicho Iuan Lopez, suceda el pariente mas cercano que huuiere de mi linage, y no auiendo hijo clerigo del dicho Iuan Lopez viene a suceder el dicho Alonso Cortes como pariente mas cercano del dicho fundador.*

Y no obsta dezir, que en el llamamiento primero que hizo el dicho fundador, llamo a Alonso Lopez hijo de Iuana, el qual quiso que no sucediesse en la dicha capellania, hasta ser de missa, sino que en el entretanto gozasse la renta su madre, y que auiendo puesto esta calidad de sacerdote al primero llamado, parece auer querido que todos los demas sucessores en la dicha capellania tengã la dicha calida: y que la clausula general se ha de referir a la del ptimero llamado, quia respondeo quod licet regula iuris, sit quod clausula in fine apposita referatur ad omnia præcedentia, vt probat text. in. l. talis scriptura. §. fin. de legatis. 1. l. 3. §. filius ff. de liberis & posth. l. 1. C. de liberis præteritis. cap. inquisitioni, in fine. de appellationibus. Tamen in presenti clausula generalis, in fine fundationis posita non potest referri ad omnia precedentia, & sic ad clausulam in qua sacerdos fuit vocatus ad prædictam capellaniam, quia illud procedit quando adest cõtinuatio clausularum, & orationis tunc conditio posita in principio orationis censetur repetita in tota ipsa oratione continuatiua, vt voluit Bart. in. l. in repetendis. ff. de legatis. 3. & est gloss. in l. auia. ff. de conditio & demonstratio. & in. l. Seya. §. Cayo de fundo instructo. At vero quando clausulæ sunt distinte & separate & posite in diuersis orationibus & dispositionib⁹ tũc

clau

clausula posita in vna conditione non censetur repetita in alia ita tradũt DD. in c. cũ dilecti de donatio. & Bart. in l. talis scriptura, de leg. 1. quos sequitur Math. de Affli. in decisione Napolita na. 248. num. 12. vbi dicit quod si testator dicat in clausula sui testamenti relinquo vxori meæ habitationẽ domus meæ si caste & honeste vixerit & postea in clausula separata dicat Item lego ei omnes pannos non intelligitur repetita illa conditio seu qualitas si caste & honeste vixerit, y ansi la clausula primera, donde se llama a Alonso Lopez por capellan siendo sacerdote, non censetur repetita in clausula generali, por ser como son dos clausulas distintas y separadas, ita docet Socinus Iunior. cons. 128. num. 98. lib. 1. vbi tradit qualitatem nõ censeri repetitam, vbi est in diuersa oratione, ex Bart. in l. seyo. §. Cayo. ff. de fundo instructo quod sequitur Mieres de maioricatu. 2. part. quæst. 12. nume. 3. vbi sic declarat regulam de qua in dict. l. talis scriptura, quam etiam declarat & limitat pluribus modis, Anton. Gabriel. li. 6. com. tit. de clausulis concl. 9. vbi numero. 8. pluribus citatis resoluit quod quando clausulæ præcedentes, habent claram & determinatam dispositionem, quod tunc clausula generalis in fine posita non refertur ad clausulas præcedentes habentes determinatas & specificas dispositiones. Y pues en la clausula precediente fue particular la disposicion, hablando solo cõ Alõso Lopez, con el susodicho solo se ha de entender la dicha clausula, y la dicha calidad de sacerdote, y no con los demas, quia non videtur testator disponere quod specifice non declarat, & si voluisset spræsisset, vt in cap. ad audientiam de decimis. Y pues fue limitada la disposicion en el dicho Alonso Lopez, limitatum debet producere effectum. l. in agris. ff. de acquirendo rerum dominio. l. Agecum geminiano. C. de transactio, & etiam confirmatur, quia inclusio vnius est exclusio alterius. l. cum pretor. ff. de iuditijs, ibi, *Cum pretor, vnum ex pluribus iudicare vetat cæteris, hoc permittere videtur.* Y por el mismo caso que el dicho fundador, quiso q̃ la dicha capellania, no se diesse al dicho Alonso Lopez, sin ser sacerdote, fue visto querer sela dar a los demas, sin tener la dicha calidad, quia casus specialis firmat regulam in contrarium. l. nam quod. §. fin. de pennu legata. l. ius singulare. ff. de legibus. l. tribunus. §. fin. ff. de testamen. militis quæ sententia etiam fulcitur, ex eo quia clausula generalis de cuius executione in presenti loquimur, siue

in principio siue in fine, siue in medio apponatur nunquam ad specificata refertur ita Ias. in l. doliclausula nu. 4. de verb. & in l. qui Romæ. §. duo fratres num. 27. ff. eod. Tiraquel. lib. 1. de retractu. §. 1. glo. 14. num. 25. Burgos de Paz. in l. 3. Tauri num. 77. & 81. Castillo, in l. 6. Tauri. gloss. in verb. el fuero de la tierra: & plures alios refert & sequitur Gracian. Reg. 412. num. 1. Y ansi es cosa sin duda que la clausula general del llamamiento de parientes. in fine testamenti apposita non pôt nec debet referri ad clausulam especificam, vbi fit nominatus & vocatus prædictus Alphonsus Lopez, qui non debet iudicari dilectus ex eo quod fuit primo vocatus cum illi auferatur commodum & vtilitatem bonorum prædictæ cappellaniæ donec sacerdos fuerit effectus asignando prædicta bona matri eius, quia actus semper debet iudicari fauorabilis ex principali intentione agentisum. l. siquis nec causam, vbi Bald. ff. si certum petatur. l. qui exceptionem. ff. de conditione in debiti, vbi notat Paulus, & plures refert Tiraquel. de retractu. §. 30. glo. 1. num. 4. & 5. Y ansi la principal disposicion de el dicho testador fue fauorescer a la madre del dicho Alõso Lopez, en que gozasse todos los bienes y rentas de la dicha capellania, y segundariamente quiso que el susodicho sucediesse en ella siendo sacerdote, y no de otra manera, & licet primo nominatus censeatur magis dilectus, vt in l. cum ita. §. fidei commisso. ff. de legatis. 2. tñ. illa Regula Procedit præsumptiue & quando datur concursus inter primo nominatũ, & alios: Pero en nuestro caso, no concurriendo el dicho Alonso Lopez, con otro ninguno opositor, no se puede por su llamamiento especifico y particular, hazer regla para con los demas parientes.

NEC prædictis obstat alia clausula generalis prædictæ fundationis, ibi. *Y es mi voluntad, que el dicho Alonso Lopez, y todos losque despues sucedieren en la dicha capellania sean obligados a dezir todos los miercoles vna missa de difuntos.* quia licet aliquando illud verbum, *diga las missas*, soleat referri ad sacerdotem (cum non sacerdos non possit dicere missas) vt tenet Gutierrez. consi. 1. nu. 9. tamen illud procedit ex coniecturatamente defuncti quæ coniectura cessat, vbi expressa dispositio, vel contraria voluntatis præsumptio est. in oppositum. vt in l. continuus. §. cum ita de verborum. l. non aliter. l. ille aut ille de legatis. 3. Y que en nuestro

caso

caso las dichas palabras no se pueden entender de sacerdo-
te ni clerigo presbitero colligitur ex verbis dictæ fundatio-
nis, vbi testator loquens cum matre prædicti Alphonsi Lo-
pez, dicit in hæc verba. *Y mando q̃ todo este tiẽpo la dicha Iuana sea obli-
gada a dezir quatro missas, hasta que cante missa el dicho Alonso Lopez su hijo.*
ex quibus verbis manifeste colligitur quod testator vtendo
illis verbis (diga las missas,) non intelligitur disponere de
sacerdote pues habla con la dicha Iuana que es in capaz de
poderlas dezir, y ansi se han de entender en la dicha Iuana,
como en los demas llamados despues del dicho Alonso Lo-
pez, que de a dezir las missas, quia illud verbum, que diga las
missas, non debet diuerso iure censeri cum sit, vna & eadem
dispositio & vna eadẽ conceptio verborum circa ijdẽ. l. eum
qui ędes. ff. de vsucapionibus, & vna determinatio respiciens
plura determinabilia pariformiter debet determinari, tex. in
l. iam hoc iure. ff. de vulgari. Mayormente q̃ de dezir vn cle-
rigo o otro las dichas missas, no se muda ni altera la volun-
tad del testador, ni obra mayor ni menor efecto el sacrificio,
y mas se conserua su voluntad, dando la dicha capellania a
su pariente mas cercano, como lo es el dicho Alonso Cor-
tes.

Articulum tertium.

YEN quanto al tercero articulo, digo que aunque en la clausula de la dicha fundacion se dixera que la dicha capellania, se diesse al pariente suyo mas cercano clerigo presbitero, tenia mejor derecho a ella el dicho Alonso Cortes, que no el dicho Maestro Pedro Nueuo, porque el dicho Alonso Cortes, es el pariente mas cercano del dicho testador, y por estar en edad que se puede ordenar dentro de vn año se reputa por clerigo presbitero, y todas las disposiciones de derecho, y llamamientos de sacerdotes, se verifican en el clerigo de menores ordenes, que se puede ordenar dentro de vn año. quod fundatur ex sequentibus, primo ex tex. eleganti in cap. fin. de institutionibus lib. 6. vbi defectus sacrorum ordinum non repellit præsentatum quãdo est ætatis legitime, vt possit intra annum ordinari pro qua sententia facit cœlebris decisio Rotæ, la primera titul. de præben-

 dis

dis in nobis, vbi fuit decissum quod paciens defectum ætatis potest acceptare beneficium ecclesiasticum, vel præbendam sacerdotalem, si intra annum possit ad sacros ordines promoueri, & in sacerdocium collocari, & in.c.cum in cunctis.§.imperium, & in.c.dudum, de electione, vbi Abb. & in.c.ei cui de præbendis, vbi expresse tenent Ioan. And. & Ioannis Monachus, & probatur expresse in Conc. Trident.ca.4. sess.22. & cap.12. sessi 24. ibi neminem, etiam de inceps ad dignitatem canonicatum. aut portionem recipiant nisi qui eo ordine sacro aut sit iniciatus, quem illa dignitas, aut portio requirit, aut in tali ætate, vt intra tempus a iure statutum initiari valeat, & sic ille dicitur quoad omnem dispositionem vere sacerdos qui intra annum ad sacros ordines promoueri potest, & testator vocando sacerdotem ad capellaniam videtur disponere secundum iuris dispositionem ita Bart. in.l. hæredes mei.§.cum ita.num.4.ff.ad Trebellianum & est com. opinio. secundum Iasonem consi.215.volum.2. & tradit afflictis decisione.44.num.20. & dicit commu. opinionem, Tiberius Decianus.consi.18.num.20.volum.1. ergo. cum de iure beneficium ecclesiasticum quod habet annexum onnus sacerdotale & etiam beneficium curatum possit licite conferri non sacerdoti si fuerit ætatis legitime, vt intra annum possit ordinari. vt in.d.c.cum in cunctis cum alijs supra aductis sequitur manifeste quod etiã capellania sacerdotalis quæ datur in titulum possit conferri clerico in minoribus constituto, si intra annum possit ordinari, quia ille vere sacerdos appellatur interpretatione iuris & sic de tali sacerdote videtur testator disponere & hanc opinionem, tenet Lambertinus de iurepatronatus.1.partit. libro.2. folio.79. in nouis. Rolandus a Valle. consl.47 num.60. volum.1. Rom. consl.325. & nouissime istam opinionem in terminis terminãtibus tenet Flaminius de resignatione beneficiorum. lib.3. quæst.9. num 3. & Paulus de Monte Pico consl.57.num.7.volum.1. & Emilius Ferretus consl.305. vbi sprææsse resoluit quod cappellania, quæ in limine fundationis est sacerdotalis, & quæ necessario secundum voluntatem testatoris debet conferri sacerdoti ad impletur cum voluntate illius, si conferatur clerico in minoribus constituto dum tamen intra annum possit ad sacros ordines promoueri & ex nostratibus hanc eandem opinionem tenet Es-

pi-

pino in Speculo testamentorum.gl.4.principali,num.66.& 67,vbi annectit,optimum verbum quod in dubio anexiosacerdotij.Ad beneficium intelligitur facta per modum aptitudinis,& non actualiter & sic licet in casu nostro fuisset apposita in fundatione prædictæ cappellaniæ prædicta qualitas,quod cappellanus sit sacerdos,vel quod qualibet hebdomada celebret tot missas non est necesse quod præsentandus ad dictam cappellaniam actualiter sit sacerdos sed sufficit quod habeat ætatem legitimam ad sacerdotium consequendum intra annum quod maxime procedit & a fortiori in nostro casu cum prædictus Alphonsus Cortes sit consanguineus,propinquior ipsius testatoris qui si interrogatus fuisset de hoc casu certissimum est,quod responderet quod eligeretur, & institueretur ad prædictã cappellaniam etiã, si non sit in actu sacerdos & quod præferretur omnibus alijs sacerdotibus remotioribus cum magis propinquus consanguineus censeatur magis dilectus.l.Aurelius.§.Tytio testamento delibera tione legata.l.cũ acutissimi.C.de fidei commissis.l.cum au' de conditio & demonstratio.& tradit Aymon Crauet.cons. 62.num,8.& Paulus de Monte Pico cons.69.numer.2. Vnde morito in iure illud habetur pro espræsso a testatore , quod verisimiliter ipse disponeret si de tali casu fuisset interrogatus,glo.singularis,verbo per exceptionem in.l.tale pactum.§. fi.ff.de pactis quæ solemnis a Paul.ibi.reputatur & eam multum extollit Ias.num.16.Burgos de Paz consi.34.num.29.& Anton.Gabriel.lib.6.com.tit.de regul.iuris concl.10. & ratio est,quia dispositio recipit interpretationẽ a verisimilemẽte disponentis,vt in.l.c ũres de legatis 1. l.Tytius.§.Lucius de liberis & posthumis.l.3.C.de in officioso testamento. ibi *per coniecturam maternæ pietatis* l.mulier. in fine. ff. ad Trebellianum ibi , *Intellecta matris voluntate* , & hæc principalis sententia & conclusio est verissima & tenenda & in hoc consilio fuit obseruata & practicata a Doctissimo Licentiato Baptista Velez,& a grauissimo & omnibus literis absoluto.D. Petro de Caruajal Decano meritissimo huius sanctæ ecclesiæ tempore quo ipsi in prædicto Consilio ius dicebant, quod maxime procedit,quia testator non est verisimile, quod se voluit restringere magis ad sacrificium missæ vnius sacerdotis quã alterius interim saltim quod ordinatur suus consanguineus,

intra annum: & licet Barbatia consi.33.& Gutier.consi.1.nume.11.& consil.2.num.19. intendant contrarium tamen sententia illorum præcedit & est intelligenda, quando testator negatiuè disposuit veluti non instituatur nisi sacerdos, non nominetur nisi presbiter, quia in hoc casu verum est, quod requiritur aptitudo sacerdotij, & non potentia, (vt intra annū ordinetur) vt declarat Espino, vbi supra ad tamen in nostro casu verba testatoris non sunt negatiuà sed affirmatiua, ibi. *Y en defecto de no tener hijo clerigo el dicho Iuan Lopez, suceda el pariente mas cercano que huuiere de mi linage.* Y pues el dicho Alonso Cortes, es el pariente mas propinquo de su linage, y hombre de mas de treinta años, al susodicho se le deue de hazer collacion y prouision de la dicha capellania, aun en caso que fuera sacerdotal, quanto mas no lo siendo, prout constat euidenter, ex verbis prædictæ fundationis, & ex supra aductis.

Quartum Articulum.

YEN quanto al quarto articulo, parece muy sin fundamento, querer pribar al dicho Alonso Cortes de la dicha capellania, por atribuerle que enmēdo el interrogatorio de repreguntas de la parte contraria y su prouança, en la palabra (de grados) porque los testigos dezian, que era ordenado de grados y corona, y quito grados, todo lo qual, demas que no es cosa sustancial, no esta probado ni aueriguado con ningun testigo, & falsitas non presumitur nisi probetur, vt sentit gloss. vbi Decius, in.c. accedens, de crimine falsi & sequitur Marsilius cons.51.num.33. & Socinus Iunior cons.37.nu.29.vol.2.& tradit Bald.in.l.iuris gentium.§. quod fere.ff.de pactis & Menochius de Arbitrarijs casu.309. num.10.centu.4.& alios refert & sequitur Ioseph'. Mascard. volumin.2.probationum.conclusi.745.& vbi verba possunt trahij ad falsum & non falsum fit interpretatio, quæ nō contineat falsitatem, vt tradit Mascar.vbi.supra num,4.quia probatio falsi debet necessari p concludere, & non præsumptiuê vt tradit Ias.in.l.1.num.14.ff.siquis ius dicenti non obtemperauerit, & Alexand.cons.74.num.11.volum.1. & ratio rationis

nis est quia delictũ, non præsumitur nisi clare probetur. l. merito. ff. pro sotio. cap. fin. de præscriptio. c. 1. de scrutinio in ordine faciendo. Y ansi en caso de duda, no auiendo como no ay probança de falsedad contra el dicho Alonso Cortes, no puede ser priuado del derecho que tiene a la dicha capellania. Lo qual en tanta manera es verdad, que aunque le estuuiera probado auer falseado los actos del proceſſo no incurria ipso iure en priuacion de la causa; quia licet conclusio iuris sit quod falsans acta causæ cadat a causa, vt probat tx. in. l. in fraudem. §. quoties de iure fisci vbi gl. verbo cadat, & illud etiam procedat in beneficialibus vt probat tex. in. c. olim, de rescriptis tamen illud intelligitur per sententiam declaratoriam non autem ipso iure, vt tradit Bald. in. dict. c. olim & sequitur Boerius decisione. 291. quia verbum cadat de quo in dict. §. quoties denotat, ferendam sententiam, & hæc est verior & communior opinio secundum Tiraqu. in. l. si vnquam verbo reuertatur num. 188. C. de reuocand. donat. & probat text. in. l. fin. C. locato. l. si nõ obrrepserit. ff. de falsis. Y ansi quando el dicho Alonso Cortes huuiera falseado, acta processus era necessario que sobre esto le conuencieran por demanda, y por respuesta, y que huuiera sentencia declaratoria sobre la dicha falsedad y priuacion como vemos que es necessario en el clerigo homicida: el qual aunque pierda el beneficio ipso iure est necessaria sentencia declaratoria, vt tradit Couarruuias in Clement. si furiosus de homicidio. §. 3. num. 6. & Ber. Diaz de Luco in practica criminali. c. 94. nu. 2. Y demas de esto, no porque el dicho Alonso Cortes huuiera cometido falsedad en los actos del proceſſo se le auia de dar la dicha capellania al dicho Maestro Pedro Nueuo, porque solo se induzia por esto priuacion del derecho q̃ tenia el dicho Alonso Cortes pero no acquisicion de la dicha capellania, al dicho Maestro Nueuo, pues el susodicho no tiene las calidades que se requieren para tenerla, & pro hac sententia aduco tx. tum in dict. cap. olim in fine ibi. *Quia licet vitium falsitatis ad imponendum, ei perpetuum silentium super ecclesia ipsa sufficiat, quia falsitatem huiusmodi, perpetrauit non tamen propter hoc eadem ecclesia est aduersario asignanda nisi super alijs fuerit facta plena fides, hactenus text.* Demas de lo qual no se puede creer ni presumir, que el dicho Alonso Cortes aya cometido falsedad, ni borrado la repregunta del di-

cho Maestro Nueuo, porque el susodico solo ha pretendido probar parentesco, en grado mas remoto que el dicho Alonso Cortes: de lo qual a el susodicho no le venia daño ni perjuyzio por llamar el testator al pariente mas propinquo, como en efeto lo es el dicho Alonso Cortes, y si por falsedad de los actos del processo se pudiera perder la capellania, la auia perdido quãdo tuuiera derecho a ella el dicho Maestro Nueuo, porque tiene añadido entre renglones de letra y tinta diferente, en dos dichos de su probança, el primero, a foli. 145. *de primos, y q̃ ansi lo tiene por ciertio este testigo, porq̃ por tales se tratauan*, y a fol. 14 *eran hermanos, y que este testigo conocio a los dichos Francisco el Nueuo aguelo del dicho Maestro Nueuo, a la dicha Maria aguela del dicho Alonso Cortes*, & falsitas præsumitur cum aliquæ stant inter lineature in substantialibus, ita tradit Iacobus Menochius de arbitrarijs iudicum. ~~capit.~~ 187. numero. 40. Ancharran. consilio 431. per text. in l. 1. ff. de his quæ in testamento delentur. De todo lo qual resulta ser llana y notoria la justicia del dicho Alonso Cortes, y no tener fundamento alguno en su pretension el dicho Maestro Nueuo, quod subijcio vestroru limæ correctioni. En Toledo a 16. dias de Septiembre de. 1596. años.

consle
volu, 2

El lic.do Nuñ
de Monuellan

[illegible]
de [illegible]

PERALT
ad Juliani
Responsi
in leg. si.
qui Usum-
fructum



colorchecker CLASSIC
calibrite
mm